



**UNIVERSIDAD A DISTANCIA DE MADRID**

Facultad de Ciencias Jurídicas

LA PRESTACION DE SERVICIOS DE SALUD Y LA RESPONSABILIDAD POR  
DAÑOS CAUSADOS

ESTUDIO NORMATIVO COMPARADO ENTRE COLOMBIA Y ESPAÑA

Tesis Doctoral presentada por:  
Luis Gonzalo Peña Aponte

Dirigida por  
Dra. Esther Monterroso Casado

Madrid, Febrero 2018

## INDICE

<b>INTRODUCCIÓN .....</b>	<b>13</b>
<b>CAPÍTULO 1</b>	
<b>LA PRESTACIÓN DE SERVICIOS DE SALUD EN COLOMBIA Y ESPAÑA.....</b>	<b>23</b>
I. Marco jurídico de la prestación de servicios médicos en Colombia .....	23
1. Normativa constitucional.....	23
2. Desarrollo legislativo.....	29
3. Modificaciones hito: 2011 y 2015.....	46
4. Análisis de la evolución normativa en el sistema de salud colombiano.....	59
II. Marco normativo de la prestación de servicios de salud en España.....	61
1. Normativa constitucional.....	61
2. Desarrollo legislativo.....	64
III. Análisis de la evolución normativa en la prestación de servicios de salud español y colombiano .....	77
1. Similitudes entre el sistema colombiano y español .....	78
2. Diferencias entre el sistema colombiano y español .....	80
<b>CAPÍTULO 2</b>	
<b>EL DERECHO DE CONSUMO Y SU APLICACIÓN EN LOS SERVICIOS DE SALUD .....</b>	<b>83</b>
I. El Derecho de Consumo su evolución y relevancia .....	83
1. Evolución jurídica del Derecho de Consumo .....	86
2. Evolución fáctica del Derecho de Consumo.....	98
3. Marco conceptual del Derecho de Consumo .....	102
II. Aplicación del Derecho de Consumo a la prestación de servicios de salud .....	116

1. Aplicación del Derecho de Consumo a la relación médico paciente en el ordenamiento jurídico colombiano .....	116
2. Análisis normativo del Derecho de Consumo en el ordenamiento jurídico colombiano.....	118
3. Análisis normativo del Derecho de Consumo en el ordenamiento jurídico español.....	145
4. Análisis comparativo entre la aplicación del Derecho de Consumo a la prestación del servicio de salud en los ordenamientos jurídicos colombiano y español ....	158

### **CAPÍTULO 3**

<b>EL ACTO MÉDICO COMO ELEMENTO DE LA PRESTACIÓN DE SERVICIOS DE SALUD.....</b>	<b>163</b>
I. Noción y alcance del acto médico .....	163
1. Relación médico-paciente en la prestación del servicio médico.....	165
2. Características del acto médico .....	168
3. Etapas del acto médico .....	169
II. Clases de actos médicos .....	172
1. Según su finalidad .....	172
2. Acto médico complejo .....	174
3. Según su objeto.....	175
4. Según exista consentimiento previo del paciente .....	176
III. Naturaleza jurídica del acto médico .....	180
1. Diferencia entre hecho y acto jurídico.....	180
2. Escenario contractual del acto médico.....	182
IV. Consecuencias que se derivan del acto médico .....	190
1. Riesgos del acto médico.....	190
2. Obligaciones del médico con el paciente .....	192

## **CAPÍTULO 4**

### **LA RESPONSABILIDAD CIVIL EXTRA CONTRACTUAL EN LA PRESTACIÓN DE SERVICIOS**

<b>DE SALUD.....</b>	<b>201</b>
I. Evolución histórica de la responsabilidad civil extracontractual en la prestación de servicios de salud.....	202
1. Primera etapa: la venganza.....	203
2. Segunda etapa: Derecho de Roma .....	206
3. Codificaciones .....	214
II. Fundamentación de la responsabilidad civil extracontractual en la prestación de servicios de salud.....	216
1. Criterio de imputación de la responsabilidad civil extracontractual.....	217
2. Diferenciación entre la responsabilidad civil subjetiva y objetiva.....	219
III. Análisis comparativo de la responsabilidad civil extracontractual derivada de la prestación de servicios de salud en el ordenamiento jurídico colombiano y español .....	224
1. Responsabilidad civil extracontractual colombiana en la prestación de servicios de salud .....	224
2. Responsabilidad civil extracontractual española en la prestación de servicios de salud .....	234

## **CAPÍTULO 5**

### **LA RESPONSABILIDAD CIVIL CONTRACTUAL EN LA PRESTACIÓN DE SERVICIOS DE**

<b>SALUD .....</b>	<b>253</b>
I. Marco jurídico de la responsabilidad contractual .....	253
1. Hecho generador .....	256
2. Concurrencia de responsabilidades .....	257
3. Nueva configuración contractual para la prestación de servicios de salud .....	259
II. Responsabilidad contractual en la prestación de servicios de salud en el ordenamiento jurídico colombiano .....	261

1. Relación contractual entre el médico y el paciente .....	263
2. Contrato de arrendamiento de servicios .....	265
3. Contrato de servicios médicos .....	268
4. Relación contractual entre el paciente y el centro asistencial o EPS .....	272
III. Responsabilidad contractual en la prestación de servicios de salud en el ordenamiento jurídico español .....	277
1. Relación contractual entre el médico y el paciente .....	278
2. Contrato de arrendamiento de servicios .....	279
3. Contrato de obra.....	280
4. Responsabilidad contractual de centros asistenciales privados .....	282
IV. Análisis comparativo de la responsabilidad contractual en la prestación de servi- cios sanitarios en Colombia y España.....	285

## **CAPÍTULO 6**

<b>LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DE LA ADMINISTRACIÓN EN LA PRESTACIÓN DE SERVICIOS DE SALUD .....</b>	<b>287</b>
I. Responsabilidad patrimonial de la administración en la prestación de servicios de salud en el ordenamiento jurídico colombiano .....	287
1. Fundamento constitucional .....	288
2. Desarrollo jurisprudencial: de la responsabilidad objetiva a la culpa probada.....	289
II. .... Responsabilidad patrimonial de la administración en la prestación de servicios de salud en el ordenamiento jurídico español .....	293
1. Fundamento constitucional .....	293
2. Elementos característicos de la responsabilidad patrimonial de la administra- ción sanitaria .....	297
III. Análisis comparativo de la responsabilidad de la administración sanitaria en Colombia y España.....	301

## **CAPÍTULO 7**

### **LA RESPONSABILIDAD POR PRODUCTO DEFECTUOSO EN LA PRESTACIÓN DE SERVI-**

<b>CIOS DE SALUD .....</b>	<b>303</b>
I. Evolución y relevancia de la responsabilidad por producto defectuoso .....	303
1. Evolución histórica de la responsabilidad por producto defectuoso .....	304
2. Obligación de seguridad como fundamento de la responsabilidad por producto defectuoso .....	314
II. Análisis normativo comparado de la responsabilidad por productos en la prestación de servicios de salud en el sistema colombiano y español .....	321
1. Responsabilidad por producto sanitario defectuoso en Colombia .....	321
2. Regulación de responsabilidad por producto sanitario defectuoso en España .....	332
3. Daños comprendidos en el régimen de responsabilidad por producto defectuoso.....	351
4. Carga probatoria y causas de exoneración .....	353
5. Resolución del Tribunal de Justicia de la Unión Europea sobre productos sanitarios defectuosos .....	360
III. Análisis comparativo de la responsabilidad por producto defectuoso en la prestación de servicios de salud en el sistema colombiano y español .....	363
1. Similitudes entre ambos países del régimen de responsabilidad.....	363
<b>CONCLUSIONES: HALLAZGOS Y PROPUESTAS .....</b>	<b>367</b>
I. Hallazgos.....	369
II. Propuestas .....	375
<b>BIBLIOGRAFÍA .....</b>	<b>379</b>